

# 刑法学总论 新教程

XINGFAXUEZONGLUN  
XINJIAOCHENG

杨振洪 杨源哲 主编

中国法制出版社  
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

014004809

D924.01  
69

# 刑法学总论 新教程



杨振洪 杨源哲 主编



北航

C1692090

中国法制出版社  
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

D924.01

69

**图书在版编目 (CIP) 数据**

刑法学总论新教程/杨振洪, 杨源哲主编. —北京:  
中国法制出版社, 2013. 6

ISBN 978 - 7 - 5093 - 4732 - 4

I. ①刑… II. ①杨…②杨… III. ①刑法 - 法的理  
论 - 中国 - 高等学校 - 教材 IV. ①D924. 01

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 172692 号

策划编辑 戴蕊

责任编辑 戴蕊

封面设计 周黎明

---

**刑法学总论新教程**

XINGFAXUE ZONGLUN XINJIAOCHENG

主编/杨振洪 杨源哲

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/710 × 1000 毫米 16

版次/2013 年 6 月第 1 版

印张/28.25 字数/404 千

2013 年 6 月第 1 次印刷

---

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 4732 - 4

定价: 60.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

网址: <http://www.zgfs.com>

市场营销部电话: 66033296

传真: 66031119

编辑部电话: 66065921

邮购部电话: 66033288

# 目 录

<b>导论 刑法学总论概述</b> .....	1
<b>第一节 刑法学的概念、分类与由来</b> .....	2
一、刑法学的概念 .....	2
二、刑法学的分类 .....	3
三、刑法学的由来 .....	4
<b>第二节 刑法学与刑法及其相关学科的关系</b> .....	5
一、刑法学与刑法的关系 .....	5
二、刑法学与犯罪学、刑事诉讼法学的关系 .....	6
<b>第三节 刑法学总论的学习意义与方法</b> .....	7
一、刑法学总论的学习意义 .....	7
二、刑法学总论的学习方法 .....	9
<b>第一章 刑法概述</b> .....	13
<b>第一节 刑法的概念、性质、功能与特点</b> .....	14
一、刑法的概念 .....	14
二、刑法的性质 .....	14
三、刑法的功能 .....	16
四、刑法的特点 .....	17
<b>第二节 刑法分类</b> .....	18
一、狭义刑法与广义刑法 .....	18
二、普通刑法与特别刑法 .....	19
三、单一刑法与附属刑法 .....	20
四、国内刑法与国际刑法 .....	20
<b>第三节 刑法渊源</b> .....	21
一、刑法渊源的概念与分类 .....	21
二、刑法的正式渊源 .....	22
三、刑法准正式渊源 .....	24

四、刑法的非正式渊源 .....	25
<b>第四节 刑法体系</b> .....	28
一、刑法体系的概念及其与刑法学体系的关系 .....	28
二、刑法典的体系 .....	29
<b>第五节 刑法解释</b> .....	30
一、刑法解释的概念与意义 .....	30
二、刑法解释的原则 .....	31
三、刑法解释的方法 .....	34
<b>第二章 刑法基本原则</b> .....	42
<b>第一节 刑法基本原则概述</b> .....	43
一、刑法基本原则的概念 .....	43
二、刑法基本原则的特征 .....	43
三、刑法基本原则的例外 .....	46
四、刑法基本原则的内容范围 .....	48
<b>第二节 罪刑法定原则</b> .....	49
一、罪刑法定原则的概念与意义 .....	49
二、罪刑法定基本原则的派生原则 .....	51
三、罪刑法定原则的由来 .....	54
四、罪刑法定原则的实现 .....	55
<b>第三节 平等适用刑法原则</b> .....	56
一、“平等适用刑法原则”的概念与由来 .....	56
二、适用刑法人人平等原则的立法体现 .....	57
三、适用刑法人人平等原则的司法适用 .....	59
<b>第四节 罪责刑相适应原则</b> .....	60
一、罪责刑相适应原则的概念与由来 .....	60
二、罪责刑相适应原则的实现 .....	61
<b>第三章 刑法的效力范围</b> .....	63
<b>第一节 刑法的空间效力</b> .....	64
一、刑法的空间效力的概念和一般原则 .....	64
二、刑法的属人原则 .....	65
三、刑法的保护原则 .....	66



四、刑法的普遍原则 .....	67
第二节 刑法的时间效力 .....	67
一、刑法的生效时间和失效时间 .....	67
二、刑法的溯及力 .....	68
三、刑法时间效力的适用 .....	70
<b>第四章 犯罪概念、特征与分类 .....</b>	<b>72</b>
第一节 犯罪的概念 .....	73
一、犯罪的实质概念 .....	74
二、犯罪的形式概念 .....	74
三、犯罪的形式与实质相统一的概念（混合概念） .....	75
四、犯罪与相关概念的语意与逻辑分析 .....	76
第二节 犯罪的特征 .....	81
一、犯罪的本质特征——社会危害性（法益侵害性） .....	81
二、犯罪的法律特征——刑事违法性 .....	84
三、犯罪的法律后果——应受刑罚性（刑罚当罚性） .....	85
第三节 犯罪的分类 .....	86
一、理论分类 .....	86
二、法定分类 .....	88
三、国内犯罪与国际犯罪 .....	89
<b>第五章 犯罪构成及其理论 .....</b>	<b>91</b>
第一节 犯罪构成的沿革、概念与功能 .....	92
一、犯罪构成术语的由来 .....	92
二、犯罪构成的概念 .....	93
三、犯罪构成的功能与犯罪构成理论的意义 .....	96
四、犯罪构成和犯罪概念的关系 .....	97
第二节 犯罪构成体系与分类 .....	97
一、耦合式、递进式、双层式三种犯罪构成 .....	97
二、一般形态的犯罪构成和特殊形态的犯罪构成 .....	100
三、普通的犯罪构成与派生的犯罪构成 .....	101
四、叙述的犯罪构成与空白的犯罪构成 .....	102
五、简单的犯罪构成与复杂的犯罪构成 .....	102

第三节 犯罪构成的方面、要件与要素 .....	103
一、犯罪构成的方面 .....	103
二、犯罪构成要件的概念与种类 .....	104
三、犯罪构成要件的概念与分类 .....	106
四、犯罪构成的重构 .....	107
第四节 根据犯罪构成标准定罪 .....	111
一、定罪的概念与意义 .....	112
二、定罪的原则 .....	112
三、刑法规则与犯罪事实的耦合——定罪三部曲 .....	114
<b>第六章 犯罪行为客观方面</b> .....	<b>116</b>
第一节 刑法中的行为 .....	117
一、行为概述 .....	117
二、犯罪行为（危害行为）的概念与特点 .....	119
三、犯罪是行为 .....	121
四、无行为即无犯罪 .....	124
五、下列行为不是犯罪行为 .....	125
第二节 犯罪行为类型要素 .....	127
一、犯罪行为类型概述 .....	127
二、我国刑法规定的犯罪行为类型 .....	130
第三节 犯罪行为方式 .....	130
一、作为犯 .....	130
二、不作为犯 .....	132
三、持有犯 .....	139
四、实行行为与非实行行为 .....	141
第四节 犯罪对象 .....	141
一、犯罪对象的概念、分类与意义 .....	141
二、犯罪客体和犯罪对象的区别 .....	143
三、犯罪对象是犯罪构成的必备要素 .....	143
第五节 危害结果 .....	144
一、危害结果概述 .....	144
二、危害结果的分类 .....	146
三、实害性结果的数量 .....	148

第六节 刑法上的因果关系 .....	150
一、刑法因果关系的概念、特征与意义 .....	151
二、刑法上的因果关系的形式 .....	153
三、刑法上因果关系的具体判定 .....	154
第七节 犯罪的客观时空形式 .....	161
一、犯罪时间 .....	161
二、犯罪地点 .....	162
第八节 排除刑事违法性的正当行为 .....	163
一、排除刑事违法性的正当行为的概念与种类 .....	163
二、正当防卫 .....	167
三、紧急避险 .....	178
<b>第七章 犯罪主体方面</b> .....	183
第一节 犯罪主体的概念和特征 .....	184
一、犯罪主体方面与犯罪主体的概念 .....	184
二、犯罪主体的特征 .....	187
第二节 刑事责任能力 .....	187
一、刑事责任能力的概念 .....	187
二、刑事责任能力的一般标准 .....	188
三、刑事责任能力的补充标准 .....	191
第三节 自然人犯罪主体的特殊身份 .....	196
一、犯罪主体特殊身份的概念与作用 .....	196
二、身份犯与特殊主体 .....	197
三、自然人犯罪主体特殊身份的类型 .....	198
第四节 单位犯罪主体 .....	200
一、单位犯罪概念与单位犯罪主体的分类 .....	200
二、单位犯罪主体的认定 .....	201
<b>第八章 犯罪主观方面</b> .....	203
第一节 犯罪主观方面概述 .....	204
一、犯罪主观方面的内容 .....	204
二、犯罪主观要件的特征 .....	205
三、犯罪主观要件的意义 .....	206



第二节 犯罪故意 .....	207
一、犯罪故意的概念 .....	207
二、犯罪故意的构成 .....	207
三、危害性认识还是违法性认识 .....	209
四、犯罪故意的法定类型 .....	211
五、犯罪故意的学理类型 .....	214
六、犯罪动机与犯罪目的 .....	216
七、犯意转化与另起犯意 .....	218
八、刑法上认识错误 .....	220
第三节 犯罪过失 .....	226
一、犯罪过失的概念和本质 .....	227
二、犯罪过失的法定类型及其区别 .....	228
三、犯罪过失的学理分类 .....	231
第四节 无罪过事件 .....	233
一、意外事件 .....	233
二、不可抗力 .....	235
三、精神错乱举动 .....	237
四、合理信赖 .....	238
五、被允许的危險行为致害 .....	240
第五节 期待可能性理论 .....	242
一、期待可能性的概念与特征 .....	243
二、期待可能性理论在我国司法实践中的体现 .....	244
三、期待可能性的判断 .....	245
第六节 刑事严格责任 .....	246
一、刑事严格责任的概念与起源 .....	246
二、刑事严格责任制度评析 .....	246
三、我国刑法中是否存在、是否存在严格责任 .....	247
第九章 故意犯罪停止形态 .....	249
第一节 故意犯罪过程中的犯罪形态概述 .....	250
一、犯罪阶段与犯罪停止形态的概念及其关系 .....	250
二、犯罪停止形态存在的范围 .....	251
第二节 犯罪既遂形态 .....	252

一、犯罪既遂的概念与特征 .....	252
二、犯罪既遂的类型 .....	253
三、犯罪既遂的处罚原则 .....	255
<b>第三节 犯罪预备形态</b> .....	255
一、犯罪预备的概念和特征 .....	255
二、预备犯和犯意表示 .....	257
三、预备犯的处罚 .....	258
<b>第四节 犯罪未遂形态</b> .....	259
一、犯罪未遂形态的概念和特征 .....	259
二、犯罪未遂形态的类型 .....	263
三、未遂犯的处罚原则 .....	265
<b>第五节 犯罪中止形态</b> .....	265
一、犯罪中止形态的概念 .....	265
二、犯罪中止的特征或条件 .....	266
三、自动放弃犯罪的原因 .....	268
四、犯罪中止形态的类型 .....	268
五、中止犯的处罚原则 .....	269
六、犯罪中止与犯罪预备、犯罪未遂的对比 .....	270
<b>第十章 共同犯罪</b> .....	271
<b>第一节 共同犯罪的概念和要件</b> .....	272
一、共同犯罪的概念与不能作为共同犯罪的情形 .....	272
二、共同犯罪的构成要件 .....	275
三、共犯理论中的特殊问题 .....	276
<b>第二节 共同犯罪的形式</b> .....	282
一、必要的共同犯罪与任意的共同犯罪 .....	282
二、事前通谋的共同犯罪与事中通谋的共同犯罪 .....	284
三、简单的共同犯罪与复杂的共同犯罪 .....	284
四、一般的共同犯罪与特殊的共同犯罪 .....	285
<b>第三节 共同犯罪人的种类</b> .....	286
一、主犯 .....	287
二、从犯 .....	288
三、胁从犯 .....	289

四、教唆犯 .....	290
<b>第十一章 犯罪竞合形态 .....</b>	<b>295</b>
<b>第一节 犯罪竞合概述 .....</b>	<b>296</b>
一、犯罪竞合的概念、实质 .....	296
二、罪数的概念与判断标准 .....	298
三、罪数的分类 .....	300
四、禁止重复评价原则 .....	301
<b>第二节 实质的一罪 .....</b>	<b>302</b>
一、继续犯 .....	302
二、想象竞合犯 .....	303
三、结果加重犯 .....	307
四、法条竞合犯 .....	310
<b>第三节 处断的一罪 .....</b>	<b>316</b>
一、集合犯 .....	316
二、连续犯 .....	319
三、非并罚的牵连犯 .....	321
四、吸收犯 .....	325
五、转化犯 .....	331
六、包容犯 .....	332
<b>第四节 实质竞合 .....</b>	<b>334</b>
一、实质竞合的概念与特征 .....	334
二、实质竞合的种类 .....	335
三、数罪的处理 .....	337
<b>第十二章 刑事责任 .....</b>	<b>338</b>
<b>第一节 刑事责任的概念及其地位与意义 .....</b>	<b>339</b>
一、刑事责任的概念与特征 .....	339
二、刑法是刑事责任法 .....	341
三、刑事责任与刑罚的关系 .....	342
四、刑事责任的意义 .....	343
<b>第二节 刑事责任的本质、根据与归责原则 .....</b>	<b>343</b>
一、刑事责任的本质 .....	343

二、刑事责任的根据 .....	345
三、刑事责任的归责原则 .....	347
四、自杀是否产生刑事责任 .....	348
<b>第三节 刑事责任的产生、变更与消灭</b> .....	<b>353</b>
一、刑事责任的产生 .....	353
二、刑事责任的变更 .....	353
三、刑事责任的终结 .....	354
<b>第十三章 刑罚的一般原理</b> .....	<b>357</b>
<b>第一节 刑罚与刑罚权的概念</b> .....	<b>358</b>
一、刑罚的概念和特征 .....	358
二、刑罚权的概念与种类 .....	359
三、刑罚与其他法律制裁方法的区别 .....	360
<b>第二节 刑罚的功能</b> .....	<b>360</b>
一、刑罚对犯罪人的功能 .....	360
二、刑罚对被害人及其亲友的功能 .....	362
三、刑罚对社会其他成员的功能 .....	362
<b>第三节 刑罚的目的</b> .....	<b>363</b>
一、刑罚目的概说 .....	363
二、我国刑罚的目的 .....	364
<b>第十四章 刑罚的体系和种类</b> .....	<b>367</b>
<b>第一节 刑罚的体系</b> .....	<b>368</b>
一、刑罚体系的概念与特征 .....	368
二、我国刑罚体系的结构 .....	368
三、我国刑罚体系的特点 .....	369
<b>第二节 主    刑</b> .....	<b>370</b>
一、管制 .....	370
二、拘役 .....	373
三、有期徒刑 .....	374
四、无期徒刑 .....	376
五、死刑 .....	377
<b>第三节 附加刑</b> .....	<b>382</b>

一、罚金 .....	383
二、剥夺政治权利 .....	384
三、没收财产 .....	386
四、驱逐出境 .....	387
第四节 非刑罚的处理方法 .....	388
一、非刑罚处理方法的概述 .....	388
二、非刑罚处理方法的种类 .....	388
<b>第十五章 刑罚裁量</b> .....	<b>390</b>
第一节 刑罚裁量概述 .....	391
一、刑罚裁量的概念和特征 .....	391
二、刑罚裁量的任务 .....	391
三、刑罚裁量的意义 .....	392
第二节 刑罚裁量的原则 .....	393
一、以犯罪事实为依据的原则 .....	393
二、以刑法为准绳的原则 .....	395
三、禁止对同一量刑情节重复评价 .....	396
第三节 刑罚裁量情节 .....	397
一、刑罚裁量情节的概念与特征 .....	397
二、量刑情节的分类 .....	397
三、法定量刑情节 .....	398
四、酌定量刑情节 .....	400
第四节 刑罚裁量制度 .....	401
一、累犯 .....	402
二、自首 .....	404
三、立功 .....	409
四、数罪并罚 .....	411
五、缓刑 .....	414
<b>第十六章 刑罚执行</b> .....	<b>417</b>
第一节 刑罚执行概述 .....	417
一、刑罚执行的概念和特征 .....	417
二、刑罚执行的原则 .....	418



第二节 减 刑 .....	419
一、减刑的概念和意义 .....	419
二、减刑的适用条件 .....	419
三、减刑的程序与减刑后的刑期计算 .....	422
第三节 假 释 .....	422
一、假释的概念、特征和意义 .....	422
二、假释的条件 .....	423
三、假释的程序与假释的考验 .....	425
四、假释的后果 .....	426
第十七章 刑罚消灭 .....	427
第一节 刑罚消灭概述 .....	428
一、刑罚消灭的概念与特征 .....	428
二、刑罚消灭的事由 .....	428
第二节 刑事时效 .....	430
一、刑事时效的概念、种类和意义 .....	430
二、追诉时效 .....	432
第三节 赦 免 .....	434
一、赦免的概念与种类 .....	434
二、我国赦免制度及其特点 .....	435
后 记 .....	437

## 导论 刑法学总论概述

### 郭某等三人抢劫案

**案情：**某地中学生郭某（已满14周岁）、张某（13周岁）和欧某（16周岁，有间歇性精神病）结伴到某地旅游，游玩时三人花天酒地，回来时囊中羞涩，身无分文。为了购买火车票，三人铤而走险，商议去抢劫商店。某日下午，三人走到一家单门独户的商店门口，见女孩王某独自一人在看管，遂以为天赐良机，郭某用水果刀气势汹汹威胁王某“不许动，不许叫”，随即翻箱倒柜，但只拿到5元钱。张某和欧某在门口窥探望风，恰遇王某父亲打道回府，欧某丧心病狂，在精神病突然发作情况下用凳子将王父打得命归黄泉。张某和郭某乘机逃之夭夭，不久东窗事发被抓获归案。欧某精神病一直没有康复。

**问题：**第一，犯罪学家将张某的行为作为犯罪研究，未满14周岁的张某的行为是犯罪吗？第二，对欧某的行为如何定性，如何处理？第三，郭某只抢到5元钱也算犯罪吗？

**提示：**第一，刑法学与犯罪学的犯罪概念并不是半斤八两。第二，欧某在精神病发作前后的行为性质不同，精神病发作前一起去抢劫的行为构成犯罪，精神病发作后将王父打死属于人的无意识行为。对其犯罪行为，待其精神恢复正常，具有应诉能力和受刑能力后再行起诉和审判；如果待到欧某精神恢复正常时，其抢劫罪已过追诉时效，就不再追究其刑事责任。第三，抢劫罪侵害的客体是复杂客体，郭某抢劫行为对王某的生命构成直接威胁，不能只看到郭某仅仅抢到屈指可数的5元钱，不能囿于感性经验的樊篱来判断郭某抢劫行为的社会危害性。刑法学有助于人们克服日常生活常识的局限性，深入学习刑法理论必将提升人们判断行为是非的能力。

#### 导言思考题：

1. 简述刑法学的概念及其研究对象
2. 中国刑法学的研究范围包括哪些

3. 简述刑法学的分类
4. 刑法学与刑法有什么联系与区别
5. 刑法学与犯罪学、刑事诉讼法学有什么关系
6. 为什么要学习刑法学
7. 怎样学习刑法学
8. 上刑法学总论课记什么、怎样记

## 第一节 刑法学的概念、分类与由来

### 一、刑法学的概念

#### 1. 刑法学的研究对象

刑法学以刑法为研究对象，研究刑法的原则、规范及其应用。刑法学的研究对象是从内涵来揭示刑法学的本质。

#### 2. 刑法学总论的研究范围与理论体系

(1) 刑法学总论的研究范围。刑法学的研究范围从外延来明确刑法学的含义。刑法学除了运用刑法学的一般原理诠释、论述现行刑法外，还须研究有关刑法的立法解释和司法解释，执行刑法的实践经验与存在的问题，国际条约中有关刑事犯罪的规定在我国的适用问题等。

我国刑法学总论的研究范围包括：刑法论（我国刑法的一般原理，例如刑法的概念、性质、特征、任务、基本原则、刑法体系、刑法解释和效力范围等）、犯罪论（犯罪概念、特征、犯罪构成、各种犯罪形态以及定罪原则与方法）、刑罚论（刑事责任及刑罚的概念、功能、目的、刑罚体系、适用原则和方法，刑罚执行和消灭等）。

(2) 刑法学总论的理论体系。体系是理论内容的逻辑表达形式，学科体系的科学化是任何一门学科成熟的标志。学科体系是依据某种原理、原则为主线将学科知识排列成有序的、有机统一的系统整体。刑法学体系是指刑法学理论内容的排列组合形式，是刑法学按照其所研究的犯罪、刑事责任、刑罚及其相互关系的内在联系排列组合而成的理论结构形式。

#### 3. 刑法学的定义

刑法学有多种含义。首先，一般意义上的刑法学是从法学学科分类来讲的，

刑法学是以犯罪、刑事责任、刑罚及其相互关系为研究对象的部门法学学科。另外，“刑法学”还被理解为大学法学本科的必修课之一，它是法学的主要基础课程之一。最后，“刑法学”还可以是学者撰写的著作的书名，被冠以“刑法学”书名的著作一般是诠释刑法学这一法学分支学科的基本原理和刑法规则，用作刑法学课程教材或参考读物的图书。<sup>①</sup>

## 二、刑法学的分类

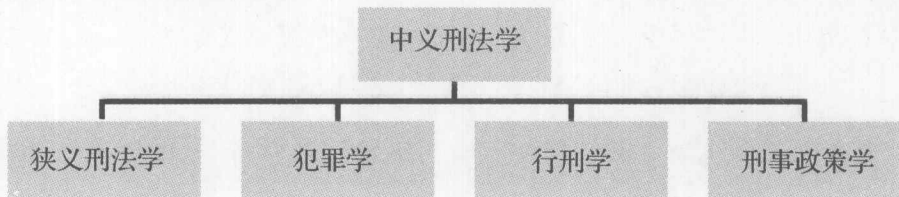
根据研究对象、范围以及与其他学科交叉关系，对刑法学可以进行不同的分类。刑法学界对刑法学的分类可谓众说纷纭，可以将刑法学分为狭义刑法学、中义刑法学和广义刑法学。

### 1. 狭义刑法学

狭义刑法学仅指规范刑法学，是指以本国的现行刑法为研究对象的部门法学科。法学核心课程中的刑法学实际上就是狭义刑法学。从内容来看，它包括刑事立法学、刑法解释学和理论刑法学。<sup>②</sup>狭义刑法学中刑法解释学举足轻重，以至有的学者认为狭义的刑法学就是指刑法解释学。狭义刑法学是刑法学的基础，是刑法入门的基本知识体系。本书乃狭义刑法学总论部分的一种教科书。

### 2. 中义刑法学

中义刑法学包括的分支学科如图所示。其中犯罪学是从整体上全方位地研究犯罪之产生原因、运行表现和防治措施的一门学问。严格意义上的犯罪学理论始于19世纪后半期的意大利实证主义学派，在我国，犯罪学研究始自20世纪70年代末。从某种意义上讲，犯罪学实质上只是犯罪原因学，它从宏观和微观两个层面考察犯罪原因。



<sup>①</sup> 不少学者认为，刑法学是以刑法为研究对象的“科学”。我们认为，刑法学形形色色，不宜笼统地认为它就是“科学”或社会科学。

<sup>②</sup> 刑事立法学研究的对象是刑法规范的制定、修订与完善，为刑法解释、适用奠定基础。刑法解释学以一定的刑法哲学理念为指导，对现行刑法规范进行学理解释，探寻刑法规范的漏洞，为刑事立法论提供建议，研究如何为刑事司法提供操作性强的办案规则。理论刑法学研究的对象是刑法的一般原理，是对蕴含在刑法条文中的法理加以阐述而形成的知识体系，从宏观上为刑事立法学和刑法解释学提供理论支撑。